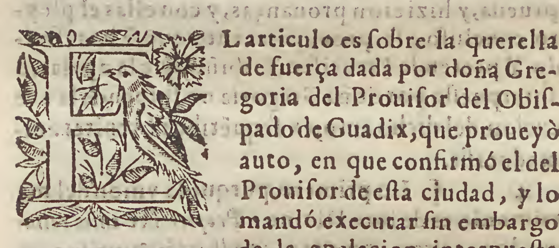
P O R
FRANCISCO TRI-biño, vezino de esta Ciudad.

EN EL PLEYTO.

Con doña Gregoria de Sigura su muger.



EL articulo es sobre la querella de fuerça dada por doña Gregoria del Prouisor del Obispado de Guadix, que proueyò auto, en que confirmó el del Prouisor de esta ciudad, y lo mandó executar sin embargo de la apelacion interpuesta por doña Gregoria.

2 ¶ El pleyto començò por peticiõ que dio Francisco Tribiño en 24. de Diziembre de el año de 42. ante el Prouisor de esta ciudad, en que dize: Que su muger ha hecho fuga, y se ha lleuado y ocultado los bienes, y no quiere hazer vida maridable, pide se notifique haga vida con el, y que cumpla las obligaciones de el matrimonio. Y se mandó assi, y se le notificò el mismo dia. Y el dia 26. del mismo mes doña Gregoria puso demanda de diuorcio por malos tratamientos, y porque dize que su marido no la sustenta, sobre que dio informacion. Y visto, por no ser bastante se proueyò auto, mandando, que pena de excomunion dentro

de segundo dia haga vida con su marido, de que apeló, y sin embargo se mandò executar, y doña Gregoria ofreciò nueua informacion de malos tratamiẽtos, sobre que se mandò cumplir lo proueydo, de que se querellò en esta Real Chancilleria por via de fuerça, y el auto fue: *El Eclesiastico no la haze, y se le remite.*

3 ¶ Y en prosecucion de la execuciõ del dicho auto se proueyò otro, que se le notificò a doña Gregoria, para que dentro de vn dia, pena de excomunion, hiziesse vida con su marido, cõ apercebimiento, que passado se declararia por publica excomulgada, el qual auto se le notificó. Y en este tiempo requirió a el Prouisor de Guadix con letras del Nuncio de su Santidad, el qual acetò la jurisdicion, y a el se lleuaron los autos, y alegaron ambas partes de su justicia, y se recibiò el pleyto a prueua, y hizieron prouanças, y con ellas el pleyto concluso, se proueyò el auto que se ha referido. Y pretende Francisco Tribiño, que la apelaciõ interpuesta por doña Gregoria no suspende la execucion del dicho auto, ex sequẽtibus breuiter animaduersis.

4 ¶ Lo primero, porque la vnion del matrimonio es de iure Diuino: *Propter hoc enim relinquit homo patrem, & matrem, & adhærebit vxori suæ, & erunt duo in carne vna*: vt patet Genes. 3. Esdr. 4. Mat. 19. Marci. 10. cap. Gaudemus, de diuort. *Et quod Deus coniunxit homo separare non debet*: vt dict. cap. 3. Genes. & vt ait Paul. 1. ad Chorint. cap. 7. *Aligatus ex vxori noli quærere solutionem*. Y assi funda el marido en esta vnion sacramental su intencion, para que la muger aya de cohabitar con el, y assistir a las demas obligaciones del matrimonio, sin que ninguno de los coniuges se pueda apartar, ni escusar por su propria autoridad, y sin sentencia de Iuez Eclesiastico, cap. porro, de diuort. ibi: *Absque iudicio Ecclesiæ ab ea separari non potuit, quare ipsum ad eam recipiendam, quæ petit restitutionem ipsius, districtè compelas, quam si recipere noluerit, eum & super inductam*

vinculo

426

vinculo excommunicationis ad stringas, cap. de illa, eodem titul. ibi: *Ipsius consortium sine iudicio Ecclesiæ declinauit.* Et infra: *Quæ etiam si reuerti noluerit compelatur*, Morla, in empor. iur. part. 1. tit. 1. quæst. 9. nu. 51. Farinac. in prax. crim. part. 5. quæst. 143. num. 49. Surdus, Bernarol. Goeue. & alij, quos refert Augustin. Barbosa, in dict. cap. porro, nu. 2. & in dict. cap. de illa, num. 2. & 3.

5 ¶ Y assi Francisco Tribiño entrò pidiendo, que su muger hiziesse vida maridable con el, fundado en la assistencia del derecho en su fauor, y doña Gregoria en la oposicion que hizo, y demanda que puso auiendo hecho fuga por su autoridad, y despojado a su marido de los efectos del matrimonio, tuuo siempre y tiene la presuncion de derecho contra si, cap. literas, §. quod si non habeat, ibi: *Quia præsumitur contra eam, quæ sine iudicio Ecclesiæ, sua tantum temeritate recessit à viro*, de restit. spoliat. Y a qualquiera de los coniuges le cõpeten los remedios sumarios possessorios para que sean reintegrados en los efectos del matrimonio, como es la cohabitacion y copula, vt ante omnia veniãt restituendi, cap. ex conquæstione, cap. literas, de restitut. spoliator. cap. ex transmissa, eod. ibi: *Ipsam ei restitui faciatis*, cap. de illa, ibi: *Quæ etiam si reuerti noluerit compelatur*, cap. porro, de diuortijs, Ioan. Gutierr. de matrimon. cap. 75. num. 1. Pat. Thomas Sanchez, eod. tract. lib. 3. disp. 45. num. 1. Zeuallos, comm. contra comm. quæst. 736. num. 4. Sahagun. in cap. 1. de sequestr. posses. 105. & 113. Ioan. Garcia, de nobil. gloss. 11. num. 43. verbo, *aduerte*.

6 ¶ Y aunque esta sea regla precisa en causas matrimoniales, pero en lo especial de la fuga que la muger haze por causa de miedo y violẽcia del marido, son textos indiuiduales el cap. ex transmissa, de restitut. spoliatorum, el cap. literis eod. cap. 1. vt lite non contestata, por los quales textos el estilo y practica Eclesiastica es en los casos que la muger haze fuga de su marido por te-

mor

mor y peligro de la vida, vt sumariæ cognoscatur: y confiança que el marido de no ofenderla, le sea restituyda, si no es ya que sea tal el rigor del marido, que no se pueda assegurar con fiança, porque en este caso se depositará en casa de persona honesta y segura, vt dict. cap. literis, ibi: *Si vero tanta sit viri seuitia, vt mulieri trepidanti non posit sufficiens securitas prouideri, non solum, non debet illi restitui, sed ab eo potius amoueri, alioqui sufficienti si fieri po. est securitate prouisa profecto videtur coniux ante causæ cognitionem restituenda marito*, cap. ex transmissa, ibi: *Præcepta tamen sufficiente cautione.* Et infra: *Si autem capitali odio*, Gutierrez, Canon. quæstion. lib. 1. cap. 24. à num. 1. & num. 4. 5. & 6. Pater Thomas Sanchez, de matrimon. lib. 10. disputat. 18. n. 2. cum plur. seq. & testatur de praxi fori Ecclesiastici, nu. 30. & 31. cum sequent. Zeuallos, comm. contr. comm. quæst. 66. tom. 1. num. 9. & seq. Gratian. discept. forens. tom. 1. cap. 147. num. 22. refert Dom. Salgado, de protect. Reg. part. 4. cap. 12. num. 95. cũ seq. August. Barbos. in collect. dict. cap. ex transmis. num. 8. & cap. literas, à num. 8. cum sequent. Vnde, pretende doña Gregoria por la excepcion de miedo, y riesgo de su vida, que de habitar con su marido alega, que no deue boluer con el, y que le assisten estas reglas de derecho propter magnã viri seuitiam, para que no deua ser compelida a la cohabitacion, y efectos del matrimonio.

7 ¶ Pero sin embargo de este fundamẽto legal no tiene doña Gregoria causa justa para impedir la restitucion del despojo que de su persona ha hecho a su marido.

8 ¶ Lo primero, porque doña Gregoria no ha prouado esta excepcion conforme a derecho para obtener en ella. Túm, porque para separar la cohabitacion del matrimonio por causa, aspereça, y rigor del marido, es menester que los rigores sean grandes, y intolerables a la muger, Abbas, in dict. cap. ex transmissa, in princip. numer. 4. de restit. spoliat. Farinac. consi. 157. num. 4. lib. 2. Y

la

la razon es, porque al marido le es permitido corregir y castigar a su muger, Farinac. dict. consil. nu. 5. Pater Thomas Sanchez, de matrim. lib. 10. disp. 18. sub num. 16. Tiraquel. de leg. connubial. glos. 1. p. 1. n. 22. Barbos. in collect. c. literas, n. 8. de restit. spoliat.

9 ¶ Y no basta que se prueuen malos tratamientos antecedentes a la fuga, sino que es necessario que el miedo de que perseuerarán los malos tratamientos sea prouable, Abb. in d. cap. ex transmissa, n. 22. de restit. spoliat. Sanchez, d. disp. n. 16 vers. *Secundo existimo.*

10 ¶ Y aunque en otras materias en que se prueua el miedo se admiten prouanças irregulares, y menos cócluyentes y singulares, glos. & DD. in l. metum, C. de eo quod metus causa, cap. consultationi, vers. *Constanti.* de sponsal. Cabreros, de metu, lib. 1. c. 9. á n. 3. cum seqq. Pero en causa matrimonial ad Thori separationem es necessaria concluyente prouança, y de testigos de mayor excepcion, vt ex Felino, Socino, Hippolyto Riminald. Nata, refert August. Barbosa, in dict. cap. literas, num. 8. glos. *Si vero tanta.* vbi assignat rationem, *Quia causa separationis est causa grauis & ardua. Hippolyt. Riminald. consil. 174. num. 16. & reputatur caus. stat. Farinac. in prax. criminali, quæst. 143. §. probatio sæuitiæ num. 164.*

11 ¶ Y la prouança hecha por doña Gregoria en la primera instácia bien se reconoció auer sido afectada, y el temor vano, l. metum autem 6. l. metum auté 9. in prio. ff. quod metus caus. Pues demas de que no dizen los testigos cosa considerable, ni que exceda, o llegue a la justa correccion q̃ el marido tiene en su muger està desacreditada esta pretension con el auto del Iuez inferior, que se mandò executar, y en esta Real Chancilleria se declarò que en esto no hazia fuerça.

12 ¶ Y la prouança que de nueuo ha hecho no concluye costumbre ordinaria; sino actos separados, tomando el origen de ellos de vn disgu

ſto que tuuieron en Napoles, otro en Cordoua, otro en la mar, y otros en diferentes partes con tãto interualo que de ellos reſulta, conocimiẽto llano de la calumnia, y temor ſupueſto, y miedo afectado de doña Gregoria, quando conocido el ſujeto de ſu marido, ſe reconoce en el que la materia de eſte pleyto no es de ſu condicion, ſino de la de ſu muger; porque pueſto que en la materia de miedo la principal reſolucion ſea el arbitrio del Iuez, l. 3. ff. ex quibus cauſis maioris *huius rei diſquiſitio iudicis eſt*. Suarez, allegat. 24. nu. 6. poſt Bald. Menoch. & alios, D. Rea, allegat. fiſcal. 35. n. 9.

13 ¶ Eſte ajuſtado a las circunſtancias del caſo, ſe deue regular en fauor de Franciſco Triuiño, pues ſe reconoce que quando ſe hallaua moço, y con ſalud, y ganaua como ſe ſabe los mayores partidos de la comedia, por auer ſido en ſu papel de grazejo inſigne, no le era a doña Gregoria moleſta ſu condicion: y aora que deuiera atender a ſu ſalud, y a ſu regalo, le parece eſta cõdicion moleſta, y finge en ella rieſgos de ſu vida.

14 ¶ Vnde, para que no ſea neceſſaria fiãça, ò ſeguridad ex hac ratione, y de eſte arbitrio lo lo reſueluen aſsi, reduziendolo a el del Iuez Ecleſiaſtico, Ioan. Gutierr. in l. nemo poteſt, num. 297. ff. de legat. 1. Roland. à Valle, conſ. 37. in fin. volum. 2. Gratian. diſcept. forenſ. tom. 1. cap. 147. num. 622. Dom. Salgad. de protect. Reg. p. 4. cap. 12. num. 103. ibi: *Licet ad faciendam condemnationẽ; an & quando debeat maritus condemnari, ad præſtandam huiuſmodi cautionem plurimum importat iudicis arbitriũ, qui ex varijs cauſis cuncta rimando proſpiciet, an calumnioſé petatur ab vxore, & an appareat de magna ſæuitia, & ſic quoad faciendam condemnationem iudicis arbitrio relinquunt*. Y es elegãte y mejor que todos la queſtiõ 66. de Zauallos, comm. contra comm. tom. 1. nu. 13. in hæc verba: *Ego vero indiſtinctè teneo hoc eſſe relinquendum arbitrio iudicis, qui viſis & conſideratis probationibus vxoris inſpiciet, an ſæuitia viri ſit magna, vel malitia vxoris maior, quæ abſque cauſa legitima petit diuortium*

uortium fieri, vt melius vitam amplam habeat, & fortasis lasciuam, & in ofensam Dei, & sic iudex debet cuncta rimari, iuxta negotij magnam vel leuem qualitatem, cũ omnes personæ non sint eiusdem conditionis, & sic non po est certa regula constitui, ita tradit Menoch. de arbitrar. cas. 142. & cas. 130. num. 2. & 3. & cas. 139. n. 4. & cas. 149. n. 2. in quibus locis hæc communia arbitrio iudicis relinquantur, & infra.

15 ¶ Por manera, que considerado por los Iuezes Eclesiasticos, y reguladas las prouanças de ambas partes, arbitraron en ellas, que ò no ay temor ni miedo en doña Gregoria, aut timuit vbi nõ erat timor; y assi justamente se cõfirmò por el Prouisor de Guadix el auto del Prouisor de este Arçobispado, en que se mandò a doña Gregoria, so graues penas y censuras cohabitasse con Frãcisco Triuiño sin necessitarle de fiança, ni cauciõ. Quo præsupposito corre llanamente en fauor de Francisco Triuiño el articulo de fuerça, para que se declare que no la haze el Eclesiastico.

16 ¶ Lo primero, porque siendo la introduccion de este pleyto por el remedio sumario que Francisco Triuiño intentò de restitucion, y reintegracion del matrimonio, quoad torum, este es remedio executiuo, & cuius appellatio non suspendit, l. 1. C. si de moment. poss. fuer. appel. l. fin. ff. de appell. recep. Abb. in cap. cum ad sedem, colum. antepenult. de restitut. spoliat. Felician. de Solis, de censib. lib. 3. cap. 1. num. 11. Scaccia, de appellat. quæst. 17. limit. 6. memb. 2. per tot. Dom. Salgad. de protect. Reg. p. 3. cap. 12. n. 27. & in remedio possessorio retinẽdæ, n. 54 & quæ diximus supra num.

17 ¶ Lo segundo, porque presupuesto q̃ la causa principal del despojo sea executiuo, como està fundado, lo es tambien la causa, ò excepcion incidẽte del miedo, Salicetus, & Bald. in l. fin. C. de tempor. appell. l. 1. §. si quis ante sententiam professus, ff. à quibus appellar. non licet, Gregor. Lopez, in l. 13. parti. 3. in gl. 6. & causæ incidentis & prin-

& principalis eadem est natura, Clement. dispendiosam, de iudic. Bald. in l. solet, num. 8. ff. de aliment. & ciuar. legat. Dom. Salgad. p. 2. cap. 6. nu. 14. cũ sequẽt. & in fin. c. vbi fœdere distinctionis conciliat hanc & contrariam opinionem, teniendo por cierta nuestra resolucion, quando se deniega la apelacion solo quãto al efecto suspensiuo como en este caso.

18 ¶ Lo tercero, porque aun en juyzios possessorios ordinarios auiendo dos sentencias cõformes se executan, Felician. de censib. lib. 3. cap. 1. num. 11. Ant. Gomez, in l. 45. Taur. num. fin. ad fin. Sahagun, in cap. 1. de sequest. poss. & fructuum num. 78. D. Couarr. pract. c. 23. n. 7. D. Salgad. de protect. Reg. p. 3. c. 12. n. 60.

19 ¶ Lo quarto, porque no se duda de q la primera sentencia fuesse executiua, pues auiendose mandado executar, se declarò, que el Eclesiastico no hazia fuerça, y estando procediendo a la execucion el Prouisor Eclesiastico de esta ciudad se lleuaron los autos por apelacion al Eclesiastico de Guadix, el qual los confirmò, y remitió su execucion a el dicho Prouisor de Granada, donde hago consideracion de los dos autos. El primero executiuo, y el segundo confirmatorio, y digo, si se considera la fuerça, por el primero no parece q ha lugar, porque ya està declarado por auto de la Real Chancilleria que no haze fuerça.

20 ¶ Y si se considera por el segundo cõfirmatorio, menos puede considerarse fuerça, porque esta no estuuiera en no otorgar la apelacion en el efecto suspensiuo, sino en confirmar el auto del Eclesiastico de Granada, porque con la confirmacion del no solo se calificó la determinacion, sino la execucion que en el se contiene (pues sobre mandar executar fue apelado) y assi se remitiò al Prouisor de Granada, para que procediesse a execucion de su auto, argument. text. in l. 33. tit. 4. lib. 3. Recopilat. vbi cabetur, *que quando algun pleyto de execucion viniere en grado de apelacion, y confirmare el Alcalde mayor la sentencia, remita la execucion al infe-*

rior,

rior, & es bonus text. in l. 27. tit. 23. p. 3. ibi: *E si fallare que el juyzio fue dado derechamẽte, deuelo confirmar, e embiar las partes ante el primero que las juzgó, que cumpla su juyzio*. Ioan. Gutierr. practicar. quæst. lib. 1. quæst. 96. num. 9. Rodrig. de execut. cap. 1. art. 1. nu. 25. Y si huuiesse de otorgar la apelacion en todo, ya no fuera auto cõfirmatorio, si no reuocatorio de la execucion que mandó hazer el inferior, y de que se interpuso la apelacion, vt benè notat Dom. Salgado, de protect. Regia, part. 3. cap. 17. à n. 17. cum seq. & n. 18. ibi: *Nam ex quo lex in causa re vera prohibet appellationem si admittatur ab eius reiectionè de nihilo seruiret, & si admitteretur nulla sentẽtia effectũ sortiretur, nec exequeretur, nec iudiciũ aliquod finem habere cum semper ab denegata appellationis à admitione pars probocaret, & sic suspenderet semper Iudicis iurisdictionem.*

21 ¶ Y aun en terminos mas apretados que el auto del Eclesiastico de Guadix fuesse reuocatorio, no pudiera tampoco suspenderse la execucion de los autos del Prouisor de Granada, ni menos se pudiera considerar fuerça en que estuuiesse excomulgada doña Gregoria, y le apremiasse el Eclesiastico de Granada a hazer vida con su marido, porq̃ la primera sentẽcia, y su execució (quãdo es exequible) dura hasta q̃ por tres sentẽcias cõformes quede reuocada, sicut in causis sæcularibus, la sentẽcia de remate, y su execució corre hasta q̃ por sentẽcia de reuista se reuoq̃, Parlad. lib. 2. rer. quotid. 5. part. §. 15. n. 3. vers. *Sed illa difficultas*, ex leg. 4. tit. 21. lib. 4. Recop. ibi: *Quedandose en su fuerça la execucion hasta que se dé sentencia de reuista*, Zeuallos, comm. contra comm. tom. 4. quæst. 897. nu. 859. ibi: *Effectus autem huius executionis maximus est, quia si prima sententia est exequenda remota appellatione durabit executionis vis, licet Iudex ad quem declarauerit primam sententiam esse notoriæ nullam, iniustam, & attentatam*. Et num. 897. prosequitur.

22 ¶ Lo quinto, porque en las causas que conforme a derecho se reduzen a el arbitrio

del Iuez, no ay materia de fuerça, Iudex enim in arbitrarijs argui nõ potest, gloss. in cap. statutum, §. accessorem, verbo, *relinquatur*, de rescript. in 6. quia superior non potest interioris cõtientiam, & animum mutare, Bald. in l. 1. in fin. vers. *Scias tamen*, C. de sentent. in recitand. Innocentius, in capit. præsenti, de testib. Hieronym. Magon. decis. Lucens. 42. num. 21. part. 1. copiosé Dom. Salgado, de protect. Reg. part. 3. cap. 13. num. 29. & sequent. & præcipuè num. 36. 37. & 38.

23 ¶ Y puesto que se ha fundado que la materia es executiua, y que admitir la excepcion del miedo es arbitrario, con justa razon se juzgara que el Eclesiastico no haze fuerça en auer arbitrado en fauor de Francisco Tribiño, conforme a los autos.

24 ¶ Lo sexto, porque a la sentẽcia que manda conseruar el matrimonio, asiste la presuncion de derecho, vt diximus supra, y los Sagrados Canones le asisten, que mandan hazer incontinenti restitucion, vt dict. cap. literas, cap. ex transmissa, de restitut. spoliator. cap. porro, cap. de illa, de dibortijs, cum similibus. Y de autos semejantes, proueydos en execuciõ de Canones Sagrados, la apelacion no suspende, l. fin. §. fin. de appellat. recipiend. cap. consuluit 29. de appellat. cap. cum in cunctis, de electione in 6. cap. relatum, de Cleric. non resident. eleganter Dom. Salgad. de protection. Reg. part. 3. cap. 6. in princip. cum seq. numeris.

25 ¶ Y las apelaciones de doña Gregoria se reconoce ser calunniosas, y a fin de dilatar la cohabitacion con su marido, quæ causa litis calũniosæ excludit omnẽ vim, & facit executiuã, Iudicis iustã sententiã, cap. cum appellationib. friuolis, de appellat. lib. 6. Bart. in l. 1. §. interdum, ff. á quibus appellare non licet, Gaspar Rodriguez, de annuis reddit. lib. 1. cap. 17. num. 67. D. Lara, de Capellan. lib. 2. cap. 11. sub n. 8. D. Salgad. de protect. Reg. p. 3. c. 6. n. 40. & 51. & c. 9. n. 6. cũ seq.

Y si-

430

26 ¶ Y finalmente no puede embaraçar la justificacion del articulo de fuerça la excepcion propuesta en la segunda instancia por doña Gregoria, de que su marido tiene mal contagioso.

27 ¶ Porque esta no es causa generalmẽte para separarse de la cohabitacion del matrimonio, sino antes para que la muger sirua, assista, cure y regale a su marido como su misma persona, cap. 1. de coniung. lepros. ibi: *Quoniam igitur cum vir & vxor, vna caro sint non debet alter sine altero esse diutius, mandamus quatenus vt vxores viros, & viri vxores, qui lepræ morbo incurrunt, sequantur & eis coniugali affectione ministrent.* Et cap. 2. ibi: *Quoniam nemini licet (excepta causa fornicationis) vxorem dimittere, constat, quod sua mulier lepra percussa fuerit, seu alia graui infirmitate detẽta non est á viro, propterea separanda, vel etiam dimittenda.* Et infra: *Quod si virum siue vxorem leprosum fieri cõtigerit, & infirmus á sano carnale debitum exigat generali præcepto Apostoli, quod exigitur, est soluendum, cui præcepto nulla in hoc casu exceptio inuenitur,* vbi glos. verb. *exceptio. Et ideo nos ex consensu nostro recipere non debemus, 2. quæst. 5. cap. consuluisti, & 55. dist. si Euangelica, & 61. dist. miramur, 7. quæst. 1. scripsit, &c.* Y lo mismo se entiende en el humor Galico, ò otro contagioso, vt ex cap. vxorem, cap. horrendus 32. q. 2. Nauarr. in manual. cap. 22. num. 22. Barbos. solut. matrim. 2. p. Rubricæ, num. 28. qui tenent debere mulierem debitum reddere.

28 ¶ Y aunque quando amenaça graue riesgo de la vida, se atempere la regla y conclusion propuesta para justificar este riesgo, non sufficit quælibet leuis suspitio, aut emendicata testium cogitatio, sed debet præcedere medicorum iudicium super contagio, & infectione probabili, Grego. Lopez, l. 7. verb. *su deudo.* tit. 2. part. 4. Viuian. tit. 1. comm. opin. lib. 5. tit. 15. num. 1. vers. *Iaō si maritus.* Barbos. solut. matrim. in Rubr. 2. p. num. 28. Pat. Thomas Sanch. de matrim. lib. 7. disp. 24. nu. 17. Bonac. eodem tract. quæst. 4. p. 1. num. 8. & allegat copiose August. Barbos. in c. quoniam, n. 2.

de coniugio leprosorum.

29 ¶ Y aqui no solo no ay este requisito tan preciso, sino que los testigos contrarios a la 7. pregunta dizen los dos primeros, que la enfermedad que tiene Francisco Triuiño es de pasmo, y q̄ han oydo dezir, que es de contagio, y todos los demas testigos dizen, que no sabe que sea de cōtagio, que resulta, que esta excepcion para impedir la restitucion, no es releuante, pues dos testigos de oydas no hazen fee ni credito aū en causas menos preuilegiadas, y aunque estuuiesse prouada la enfermedad contagio, y huuiesse causa de negar el debito, no la pudiere auer para tan libremente desempeñarse de las obligaciones de el matrimonio doña Gregoria, como pretende, auiendose alçado con los bienes, y hazienda toda, quando Francisco Triuiño por su poca salud no se halla en estado de poder trabajar para su sustento, vt ex Ripa, notat Petrus Barbosa, d.p. 2. in Rubric. solut. matrim. nu. 29. ibi: *Non tamen liberatur ab alijs oneribus, & seruitijs, quæ inter coniuges præstari possunt absque vitæ periculo.* Y si esta causa le huuiesse mouido a doña Gregoria para hazer fuga de su casa, la huuiera alegado en la primera instancia quando deduxo la excepcion de miedo: y pues en todo el discurso de la primera instancia no la deduxo, se reconoce manifiestamente ser afectada y maliciosa excepcion, l. si quis forte, ff. de pœnis, ibi: *Cæterum vt mea fert opinio, prorsus eos non debuisse, postea quam semel damnati sunt audiri, quid allegent; quis enim dubitat elludendæ pœnæ causa ad hæc eos decurrere? magisque esse puniendos, qui tandiu cōticuerunt.* Et infra: *Nec enim debebant tam magnam rē tandiu reticere.* Paul. de Castro, cons. 281. columna. 2. lib. 1. ibi: *Vnde præsumendum est contra tantum tardantem, quod non sit vera dicta allegatio, quia si vera esset non tantum tardasset eam facere, cum sit tam substantialis, & fundamentalis, & ipse non poterat ignorantiam prætendere.* Crauet. cons. 28. num. 6. & cons. 76. num. 9. & cons. 134. num. 3. Ploto, cons. 79. num. 14. Bertazol. cons. 521. num. 28. Cefalo, cons. 287. num.

32.

32.Menoch. de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 91. num.8.& lib.3.præsumpt.122.num.94. & lib.5. præsumpt.20.num.39.Mascardo, de probat.conclus.740.num.17.Farinac.de falsitat.quæst.151. num.128.

30 ¶ Y assi no parece puede embaraçar el efecto y execucion de los autos del Eclesiastico, y fauor del matrimonio. Ex superius dictis quibus salva pace, parece llana y corriente la justicia de Frãcisco Triuiño, para que se declare, que el Eclesiastico no haze fuerça, y se remita, &c.

Licenciado Iuan Antonio Rozado.